

Schweizer Schriften zum Bankrecht

Herausgegeben von

Prof. Dr. Dieter Zobl, Prof. Dr. Mario Giovanoli, Prof. Dr. Gerard Hertig

A 080450

Band 40

Prof. Dr. Dieter Zobl
Dr. Reto Arpagaus

Banken und Finanzgesellschaften in Liechtenstein

Eine vergleichende Darstellung
unter Berücksichtigung ihrer
Rechtsstellung in der Schweiz

Schulthess Polygraphischer Verlag

6. 2.
77 v

i • ;>

Inhaltsverzeichnis

Inhaltsverzeichnis	V-XI
Abkürzungsverzeichnis	XIII -XVII
Literaturverzeichnis	xvni -XXIV
Materialverzeichnis	XXV- XXVII

Erster Teil: Grundlagen	1
I. Gegenstand der Untersuchung	3
II. Begriffe und Abgrenzungen	4
A. Vorbemerkungen	4
B. Grundbegriffe für Tätigkeiten im Finanzbereich	4
1. Aktiv- und Passivgeschäft	4
2. Publikumsgelder	5
3. (Publikums)einlagen	6
4. Fazit	7
C. Grundbegriffe für Unternehmen im Finanzbereich	8
1. EU-Recht	8
a) EU-Kreditinstitute	8
b) EU-Finanzinstitute	9
c) EU-Wertpapierfirmen	10
2. Schweizerisches Recht	12
a) Bankengesetz	12
aa) Die Rechtslage bis zum 31. Januar 1995	12
aaa) Banken (Art. 1 Abs. 1 BankG)	12
a) Banken i.e.S. (Art. 2a lit. a BankV)	12
ß) Finanzintermediäre (Art. 2a lit. b BankV)	13
Y) Emissionshäuser (Art. 2a lit. c BankV)	14
bbb) Den Banken gleichgestellte Institute (insbesondere Finanzgesellschaften)	14
a) Begriff der Finanzgesellschaft	14
ß) Bankähnliche Finanzgesellschaften (Art. 1 Abs. 2 lit. aaBankG)	15

VI

y) Übrige Finanzgesellschaften (Art. 1 Abs. 2 lit. b aBankG)	16
8) Kreditkassen mit Wartezeit (Art. 1 Abs. 2 lit. c aBankG)	17
ccc) Vermögensverwalter (Art. 1 Abs. 3 lit. b BankG)	17
bb) Die Rechtslage seit dem 1. Februar 1995	19
aaa) Die Swisslex-Revision	19
bbb) Banken	20
et) Banken i.e.S. (Art. 2a lit. a BankV)	20
ß) Finanzintermediäre und Emissionshäuser	20
ccc) Nicht-Banken (Art. 1 Abs. 2 BankG)	21
ddd) Vermögensverwalter	21
b) Börsen- und Effektenhandelsgesetz (BEHG)	21
aa) Vorbemerkung	21
bb) Effekthändler	22
aaa) Begriff des Effekthändlers	22
bbb) Verhältnis zu bankmässigen Tätigkeiten	22
ccc) Verhältnis zur bankmässigen Aufsicht	23
c) Geplante Gesetzgebung über Finanzdienstleistungen	23
d) Zwischenergebnis	24
D. Liechtensteinisches Recht	25
1. Die Totalrevision des Bankenrechts	25
a) Gründe für die Totalrevision	26
b) Zwecke des liechtensteinischen Bankengesetzes	27
2. Geltungsbereich des FL-BankG	27
a) Banken	28
b) Finanzgesellschaften	28
c) Bankkonzerne	29
3. Treuhänder	30
4. Zwischenergebnis	31
E. Fazit	31

Zweiter Teil: Liechtensteinische Banken und Finanzgesellschaften im Vergleich **35**

I. Konzessionspflicht	37
A. Die Voraussetzungen im allgemeinen	37
B. Die Gewähr für einwandfreie Geschäftstätigkeit im besonderen	38

VII

II. Aufsicht	39
A. Die Regierung	39
B. Die Bankenkommission	40
C. Die Dienststelle für Bankenaufsicht	41
D. Die (externen) Revisionsstellen	42
E. Das Landgericht	43
III. Rechtsform und Firma	43
A. Rechtsform	43
B. Firma	44
IV. Analyse der Tätigkeitsbereiche im einzelnen	44
A. Zinsdifferenzgeschäft	44
1. Passivgeschäft	44
2. Aktivgeschäft	45
3. Zwischenergebnis	46
B. Dienstleistungsgeschäft (Indifferentes Geschäft)	47
1. Depotgeschäft	47
a) Begriff und Qualifikation nach schweizerischem Recht	47
b) Ausschluss der Finanzgesellschaften	48
2. Vermögensverwaltung und Anlageberatung	50
a) Begriff und Qualifikation nach schweizerischem Recht	50
b) Gleichbehandlung von Banken und Finanzgesellschaften	50
3. Die treuhänderische Vermögensverwaltung insbesondere	52
a) Begriff	52
b) Die rechtliche Erfassung	53
aa) Art. 1 Abs. 1 lit. e FL-BankV	53
bb) Art. 57 FL-TG	53
4. Weitere Ausserbilanzgeschäfte	55
5. Zwischenergebnis	55
C. Eigengeschäft (Nostro-Geschäft)	56
1. Handelsgeschäft	56
2. Emissionsgeschäft	57
a) Die Rolle der Finanzinstitute	57
b) Die Rechtslage nach liechtensteinischem Recht	57

VIII

3. Zwischenergebnis	58
V. Struktur der Unternehmung	59
A. Organisation und Organe	59
1. Mindestorganisation	60
2. Erweiterte Organisation	61
B. Eigene Mittel	61
1. Basiseigenmittel	62
2. Ergänzende Eigenmittel	63
C. Anforderungen an den Geschäftsbetrieb	63
1. Finanzierungsgrundsätze	63
a) Eigenmittelunterlegung (Solvabilitätskoeffizient)	63
b) Liquiditätskoeffizient	65
2. Risikoverteilung (Klumpenrisiko)	65
3. Organgeschäfte	66
4. Reservefonds	67
D. Einlagensicherung	67
VI. Rechnungslegung	67
A. Grundsätzliche Anforderungen gemäss PGR	67
B. Bankengesetzliche Anforderungen	68
1. Frist zur Einreichung und Veröffentlichung des Geschäftsberichts	68
2. Jahresrechnung	68
3. Jahresbericht	69
4. Zwischenabschluss	69
VII. Bankgeheimnis	69
A. Grundsatz und Umfang	69
B. Aufhebung	70
VIII. Weitere Rechtsbereiche	71
A. Sorgfaltspflicht bei der Entgegennahme von fremden Vermögenswerten	71
B. Finanzstrafrecht	72
C. Rechtshilfe in Strafsachen	73

IX. Fazit	74
A. Gemeinsamkeiten	74
B. Unterschiede	75

Dritter Teil: Die Stellung der liechtensteinischen

Finanzinstitute in der Schweiz 77

I. Internationales Privatrecht	80
II. Bankenrecht	81
A. Direkte Anwendung des BankG	81
B. Sinngemässe Anwendung des BankG/ABV	81
III. Börsen- und Effektenhandelsgesetz	83
A. Grundsatz der Bewilligungspflicht für Effekthändler	83
B. Bewilligung für liechtensteinische Banken und Finanzgesellschaften	84
1. Praktische Bedeutung der Bewilligung	84
2. Voraussetzungen der Bewilligungserteilung	84
IV. Anlagefondsrecht	86
A. Relevanz des schweizerischen Anlagefondsrechts für liechtensteinische Finanzinstitute	86
B. Liechtensteinische Finanzinstitute und Anteile an schweizerischen Anlagefonds	87
C. Liechtensteinische Finanzinstitute und der Vertrieb von Anteilen an liechtensteinischen Anlagefonds in der Schweiz	88
1. Die vorgesehene Konzeption der liechtensteinischen Anlagefonds	88
2. Die Rolle der liechtensteinischen Finanzinstitute im Rahmen des Vertriebs von liechtensteinischen Anlagefonds in der Schweiz	89
a) Vertreter in Sinne von Art. 45 Abs. 3 AFG	90
aa) Tochtergesellschaften von liechtensteinischen Finanzinstituten	90
bb) Zweigniederlassungen von liechtensteinischen Finanzinstituten	91
b) Exkurs: Prospekthaftung beim Vertrieb von Anteilen an liechtensteinischen Anlagefonds in der Schweiz	91

X

aa) Prospekthaftung nach (schweizerischem) Emissionsstatut	92
bb) Prospekthaftung nach (liechtensteinischem) Gesellschaftsstatut	92
c) Fondsleitung eines liechtensteinischen Anlagefonds	93
d) Depotbank eines liechtensteinischen Anlagefonds	93
V. Strafrecht	94
A. Territorialitäts- und Ubiquitätsprinzip	95
B. Geldwäscherei	95
1. Sanktionierung	95
2. Der Tatbestand von Art. 305bis StGB	96
3. Die Bedeutung von Art. 305bis StGB für liechtensteinische Finanzinstitute	96
4. Richtlinien der EBK betreffend Geldwäscherei	98
C. Mangelnde Sorgfalt bei Geldgeschäften	99
1. Der Tatbestand von Art. 305ter StGB	99
2. Die Bedeutung von Art. 305ter StGB für liechtensteinische Finanzinstitute	100
a) Berufsmässige „Annahme“ oder „Aufbewahrung“ fremder Vermögenswerte	100
b) Berufsmässige Hilfe bei der „Anlage“ oder „Übertragung“ fremder Vermögenswerte	101
c) Fazit	101
3. Richtlinien der EBK betreffend Geldwäscherei	102
4. VSB 1992	102
a) Rechtsnatur und Relevanz für liechtensteinische Finanzinstitute	102
b) Feststellung des wirtschaftlich Berechtigten (Art. 3 ff VSB 92)	104
c) Anwendung des Bankenprivilegs auf liechtensteinische Finanzgesellschaften	104
aa) Gesetzgebung im „Domizilstaat“	105
bb) Qualifikation als „Bank“ im Sinne der VSB 92	105
aaa) Gleiche Aufsicht im Dömozilstaat	105
bbb) Forderungen gegenüber liechtensteinischen Finanzgesellschaften sind „Bankendebitoren“	106
ccc) Gleichbehandlung durch das geplante liechtensteinische Sorgfaltspflichtsgesetz	107
ddd) Fazit	107

5. Verhältnis der schweizerischen Anforderungen an die Sorgfaltspflicht der Banken zum liechtensteinischen Bankgeheimnis	107
--	-----

Vierter Teil: Zusammenfassung der Ergebnisse **109**

I. Begriff der Bank und der Finanzgesellschaft nach liechtensteinischem Recht **111**

A. Bank 111

B. Finanzgesellschaft 111

II. Vergleich zwischen Bank und Finanzgesellschaft nach liechtensteinischem Recht **113**

A. Gemeinsamkeiten 113

B. Unterschiede 114

III. Rechtsstellung der liechtensteinischen Bank und Finanzgesellschaft nach schweizerischem Recht **115**